

ROBERTO LAURO LANA
ANTÔNIO MACENA DE FIGUEIREDO
(COORDENADORES)

TEMAS DE DIREITO MÉDICO

Editora Espaço Jurídico

**347.56:614.25
T278d**



Lana, Lauro Roberto e Figueiredo, Antônio Macena de.
Temas de Direito Médico. Lauro Roberto Lana e Antônio Macena de
Figueiredo. Rio de Janeiro, RJ: Editora Espaço Jurídico, 2004.
1. História do Direito Médico - 2. Responsabilidade Civil Médica
Hospitalar I - Título

**347.56:614.25
T278d**



Índice Geral

| | |
|-------------------------|-----|
| Apresentação | xiv |
| Prefácio | xxi |
| Sobre os autores | xxv |

Parte I - HISTÓRIA DO DIREITO MÉDICO 1

1. A Evolução Histórica do Direito Médico 3

Introdução 3

A Fundamentação Do Direito Médico 4

O Direito Médico Moderno 5

As Fontes do Direito Médico Moderno 6

O conteúdo programático do Direito Médico 9

O Direito Médico no Brasil 11

2. A Medicina e sua relação com a Ciência do Direito 17

Visão Ética e Sociológica 17

Direito e Medicina-inter-relação 18

Novo conceito de Saúde 19

Direito Médico: Bioética, Biodireito e atividades complementares 20

O novo Código Civil Brasileiro 22

Hermenêutica Jurídica 23

Natureza Jurídica do contrato de serviços médicos 24

Contrato de meio - Dever de Empenho 25

Atividade médica e o ônus da prova 26

Cirurgia plástica e o ônus da prova 27

Indenização pela perda de uma chance de cura e a iatrogenia 30

O consentimento esclarecido e o dever de aconselhar 36

3. Evolução social e o papel do Judiciário 39

A solidariedade social 39

Paradoxo da medicina 40

Pacificação, social 40

Parte II - RESPONSABILIDADE CIVIL MÉDICA E HOSPITALAR 43

4. A Natureza jurídica do contrato médico 45

A disciplina jurídica dos serviços médicos 45

a) Código Civil é atividade médica 45

**347.56:614.25
T278d**



| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| b) Legislação sobre procedimentos médicos especiais | 47 |
| c) O valor jurídico do Código de Ética Médica | 50 |
| d) Contrato de serviços médicos e proteção dos consumidores | 52 |
| e) Legislação aplicável aos serviços médicos | 53 |
| A natureza da prestação de serviços médicos | 54 |
| a) A natureza contratual dos serviços médicos | 54 |
| b) Contrato médico como um contrato de trabalho | 58 |
| c) O contrato médico como contrato de empreitada | 60 |
| d) Contrato de serviços médicos como contrato, de mandato | 63 |
| e) O contrato médico como contrato complexo ou misto | 66 |
| g) O contrato de serviços médicos como contrato inominado, sui generis ou atípico | 68 |
| g) O contrato médico como prestação de serviços | 70 |
| Considerações finais | 73 |
| 5. Fundamentos e espécies de responsabilidade civil | 75 |
| Valores culturais e conduta individual | 75 |
| Aspecto geral da responsabilidade civil | 78 |
| Responsabilidade Subjetiva e Objetiva | 82 |
| A Responsabilidade Civil e a sociedade de Consumo | 85 |
| Responsabilidade pelo risco social ou dever de amparo | 95 |
| Responsabilidade civil objetiva e subjetiva do Estado | 97 |
| 6. Responsabilidade Médica no Código de Defesa do Consumidor | 107 |
| Introdução | 107 |
| Papel e importância do CDC | 108 |
| O dano moral | 115 |
| Mas o que seria dano moral? | 115 |
| Profissional Médico: Natureza da atividade | 126 |
| CDC ou NCCL? O que se deve aplicar? | 135 |
| A responsabilidade médica no CDC e no Novo Código Civil | 137 |
| A inversão do ônus da prova | 149 |
| Cuidados básicos e conclusão | 151 |
| 7. Responsabilidade dos hospitais, clínicas e assemelhados - O Contrato Hospitalar | 153 |
| Nota Introdutória | 153 |
| O Contrato Hospitalar como Contrato Decorrente de uma Relação de Consumo | 154 |
| Modalidades Contratuais | 159 |

347.56:614.25
T278d



| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Obrigações decorrentes da prestação de serviço médico propriamente dito | 165 |
| Obrigações decorrentes do internamento | 171 |
| Obrigações de hospedagem com o oferecimento de recursos que atendem ao especial fim de tratamento | 172 |
| Obrigações de incolumidade propriamente dita | 176 |
| Obrigações de vigilância e segurança | 179 |
| Obrigações de documentação, sigilo e informação | 182 |

8. Infecção hospitalar e a responsabilidade da instituição 187

| | |
|--------------------------------------------------------------------|-----|
| Responsabilidade geral Hospitalar | 187 |
| A infecção hospitalar e a equivocada responsabilidade sem culpa | 196 |
| A Medicina e a Síndrome da "Escolha de Sofia" | 212 |

9. Responsabilidade civil em auditoria médica 215

| | |
|------------------------------------------------|-----|
| Introdução | 215 |
| O auditor e as negativas de cobertura | 215 |
| O médico-auditor e o atendimento ao conveniado | 230 |

10. Intervenção de Terceiros em Processos de Erro Médico

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| | 237 |
| Considerações iniciais | 237 |
| Intervenção de terceiros e Processo Civil | 237 |
| Doutrina e jurisprudência selecionada na denunciação da lide pelo Poder Público | 240 |
| Considerações- finais | 245 |

Parte III - RESPONSABILIDADE CRIMINAL E PERÍCIAS MÉDICAS 247

11. Responsabilidade Criminal, dos profissionais de Saúde

| | |
|------------------------------------------------------------------|-----|
| | 249 |
| Considerações introdutórias | 249 |
| Conceitos: Direito Penal, crime, classificação e características | 252 |
| Elementos do Fato Típico | 256 |
| Crimes comuns | 259 |
| Homicídio culposo e lesões corporais | 259 |
| Jurisprudência | 266 |
| Doutrina e referências jurisprudências | 268 |
| Concurso de pessoas e concurso de crimes | 271 |
| Infrações penais relacionadas a atividade médica | 273 |

**347.56:614.25
T278d**



| | |
|--------------------------------------------------------------|-----|
| a) Exercício ilegal de profissão | 273 |
| b) Charlatanismo | 276 |
| c) Curandeirismo | 277 |
| d) Crime de falsidade de atestado médico | 279 |
| e) Omissão de notificação de doença | 284 |
| f) Violação do segredo profissional | 287 |
| g) Prescrição desnecessária de entorpecentes | 289 |
| h) Ilícitos penais relacionados remoção de órgãos ou tecidos | 290 |
| 1) Esterilização cirúrgica | 291 |
| Prescrição Penal | 292 |

| | |
|-----------------------------------|-----|
| 12. Perícias médico legais | 295 |
| Considerações iniciais | 295 |
| Quesitos de rotina | 296 |
| Perícias sexológicas | 301 |
| Perícia de atentado ao pudor | 303 |
| Perícia de embriaguez | 305 |
| Perícia de idade | 307 |
| Perícia de aborto | 308 |
| Perícia cadavérica | 310 |
| Perícia para determinação do sexo | 312 |

Parte IV - ÉTICA, DIREITO E PESQUISA 315

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 13. As relações entre a Ética e o Direito | 317 |
| Introdução: Ética e o Direito | 317 |
| Pós-modernidade e reabilitação, da razão prática: consequências na determinação das relações entre ética e direito | 319 |
| A teoria ética de Aristóteles: Fundamento filosófico | 320 |
| A definição de ética | 323 |
| A teoria jurídica de Aristóteles | 324 |
| A análise da linguagem: ponto de partida para a definição da virtude da justiça | 324 |
| Justiça geral | 325 |
| Justiça particular: ponto de ligação e de autonomia do direito frente à ética | 325 |
| O conceito de direito. A arte do direito | 326 |
| Conclusão: o campo próprio da ética e do direito. A importância da compreensão do conceito de pessoa humana para os dois saberes | 328 |
| 14. Diretrizes Éticas em Pesquisas Biomédicas | 329 |
| Introdução | 329 |

347.56:614.25
T278d



| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Documentos Básicos Universais | 330 |
| Construção da regulamentação sobre pesquisas no Brasil | 337 |
| Resolução nº 196, de 10 de outubro de 1996 | 340 |
| Resolução nº 251, de 07 de agosto de 1997 | 357 |
| 15. Segredo Médico | 367 |
| Introdução | 367 |
| Escolas doutrinárias | 369 |
| Quando se diz que houve infração | 371 |
| Quando se diz que não houve quebra do sigilo | 373 |
| Situações especiais | 374 |
| Conclusões | 388 |
| 16. Os riscos da medicina baseada em evidências | 389 |
| Notas introdutórias | 389 |
| Os fundamentos | 389 |
| Os riscos | 392 |
| As conclusões | 398 |
| Parte V - PSQUIATRIA FORENSE À LUZ DA CONSTITUIÇÃO FEDERAL E DO NOVO CÓDIGO CIVIL | 401 |
| 17. Medicina e Direito: Introdução ao projeto sócio-jurídico | 403 |
| 18. Psiquiatria, Tóxicos, Ética e Direito | 407 |
| 19. Psiquiatria Legal e os códigos Substantivos, Processual e de Execução Penais | 417 |
| 20. Psiquiatria Forense e o Direito Civil | 423 |
| Dos Direitos da Personalidade | 423 |
| Da Validade dos Negócios Jurídicos | 429 |
| Dos Mentalmente Incapazes | 436 |
| Dos Pródigos | 444 |
| Da Aferição da Capacidade Civil | 445 |
| Dos Direitos Cíveis dos Mentalmente Incapazes | 446 |
| Da capacidade para recusar ou aceitar riscos - inclusive de saúde | 451 |
| Da Prevenção de Conflitos em Decisões de Saúde | 452 |

**347.56:614.25
T278d**



| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 21. Psiquiatria Forense, o Processo de Trabalho e o Processo Administrativo | 457 |
| Aposentadoria por Doença Mental e Interdição | 457 |
| Da Sindicância e do Processo Trabalhista e Administrativo | 459 |
| Do Assédio Moral no Trabalho | 460 |
| 22. Psiquiatria Forense e o Processo de Justiça: O Assistente Técnico e o Perito Psiquiátrico Forense | 465 |
| O Assistente Técnico Psiquiátrico Forense | 465 |
| Perito. Psiquiátrico Forense | 471 |
| Da Obrigação de Submeter-se à Perícia Médica | 475 |
| Parte VI - O AVANÇO DA MEDICINA E AS IMPLICAÇÕES NA ORDEM JURÍDICA | 479 |
| 23. O avanço da medicina e as implicações na ordem jurídica | 481 |
| Diagnóstico preditivo e pré-sintomático | 481 |
| Pesquisas científicas médicas | 485 |
| Engenharia Genética | 487 |
| Transplante de órgãos humanos | 489 |
| Eutanásia | 491 |
| Aborto | 495 |
| Reprodução humana assistida | 497 |
| Barriga de "aluguel" | 501 |
| Banco de sêmen | 503 |
| União social homossexual.e família monoparental | 507 |
| Registro de nascimento na RA | 511 |
| Bioética e o Direito positivo na RA | 515 |
| Parte VII - PLANOS DE SAÚDE | 519 |
| 24. Regulamentação jurídica da Saúde Privada | 521 |
| 25. Plano de saúde e o Código de Defesa do Consumidor | 531 |
| Código de Defesa do Consumidor (CDC) | 532 |
| Responsabilidade Solidária | 534 |
| Contrato de Adesão | 535 |
| Tempo de Internação | 537 |
| Ônus da Prova | 538 |
| Do atraso no pagamento do prêmio | 540 |
| Responsabilidade e cláusulas abusivas | 541 |

347.56:614.25
T278d



| | |
|------------------------------------------------------|-----|
| Rescisão unilateral | 543 |
| Cheque caução | 545 |
| Doenças preexistentes | 547 |
| Da boa fé | 551 |
| Tutela antecipada | 552 |
| Reembolso | 553 |
| Reajuste | 554 |
| Alta complexidade e novos procedimentos | 555 |
| Plano de saúde e o contrato de trabalho | 559 |
| Anexo | 561 |
| Resolução CFM nº 1.246/1988 - Código de Ética Médica | 563 |

347.56:614.25
T278d

